

TABLE DES MATIÈRES

| | |
|---|-----------|
| PRÉFACE..... | V |
| TABLE DES ABRÉVIATIONS..... | VII |
| SOMMAIRE..... | IX |
| INTRODUCTION GÉNÉRALE..... | 1 |
| PREMIÈRE PARTIE : LES FONDEMENTS DE LA CONSTITUTIONNALISATION DE L'EXIGENCE DE SÉCURITÉ JURIDIQUE..... | 27 |
| | |
| TITRE 1 : LA SÉCURITÉ JURIDIQUE, UNE EXIGENCE LIÉE À L'ÉTAT DE DROIT..... | 29 |
| | |
| <i>Chapitre 1 : La sécurité juridique, exigence inhérente à l'État de droit.....</i> | <i>31</i> |
| Section 1 : La réalisation de la sécurité juridique par la structuration formelle du droit..... | 32 |
| §1. La diffusion de la sécurité juridique au sein de l'ordre juridique..... | 35 |
| §2. La sécurité juridique réalisée par l'ordre juridique..... | 37 |
| A. Les postulats de la conception formelle de l'État de droit..... | 37 |
| B. La satisfaction par l'État de droit formel des préoccupations relevant de la sécurité juridique..... | 39 |
| Section 2 : L'intégration de la sécurité juridique dans l'État de droit matériel... .. | 44 |
| §1. La sécurité juridique, garantie de l'État de droit matériel..... | 49 |
| A. La notion de droit-garantie..... | 50 |
| B. La nature de droit-garantie du principe de sécurité juridique..... | 53 |
| §2. La charge matérielle du concept de sécurité juridique..... | 56 |
| A. La dimension matérielle de l'exigence de sécurité juridique..... | 57 |
| B. La confiance légitime, concrétisation matérielle de l'exigence de sécurité juridique..... | 59 |
| | |
| <i>Chapitre 2 : La sécurité juridique, instrument autocorrecteur de l'État de droit.....</i> | <i>63</i> |
| Section 1 : Les causes structurelles de l'insécurité juridique..... | 64 |
| §1. L'insécurité juridique secrétée par la structure formelle de l'État de droit..... | 64 |
| A. Le principe de la hiérarchie des normes, source d'insécurité..... | 64 |
| 1. Le caractère imprévisible de la norme placée au sommet de la hiérarchie..... | 64 |
| 2. L'instabilité causée par la mise en œuvre du principe de légalité... .. | 68 |
| B. L'insécurité présente au cœur du processus de création des normes | 71 |
| 1. L'interprétation de la norme à appliquer, source d'insécurité juridique..... | 71 |

| | |
|--|-----|
| 2. Le cas particulier de la création des normes par le juge..... | 75 |
| a - Le caractère imprévisible des normes jurisprudentielles | 76 |
| α - L'imprévisibilité du sens des interprétations jurisprudentielles..... | 76 |
| β - L'imprévisibilité de la survenance et de la fréquence de renouvellement des interprétations jurisprudentielles..... | 86 |
| b - Le caractère rétroactif de la jurisprudence..... | 87 |
| c - Le caractère temporellement « décalé » du droit jurisprudentiel..... | 89 |
| d - Le caractère inaccessible du droit jurisprudentiel..... | 90 |
| α - Le pointillisme du droit jurisprudentiel | 91 |
| β - La pluralité de la jurisprudence..... | 92 |
| γ - Le caractère sibyllin des décisions juridictionnelles..... | 94 |
| C. L'insécurité et le normativisme | 97 |
| 1. Le concept de norme n'exclut pas la rétroactivité..... | 97 |
| 2. La prolifération normative, « maladie génétique » de l'ordre juridique..... | 99 |
| a - Le phénomène de prolifération normative et l'atteinte à la sécurité juridique..... | 99 |
| b - La logique de l'État de droit à l'origine du phénomène de prolifération normative | 102 |
| §2. L'insécurité juridique, produit de l'État de droit matériel | 107 |
| A. Les causes d'insécurité inhérentes au soubassement matériel de l'État de droit..... | 107 |
| B. Les causes d'insécurité spécifiques aux différents éléments constitutifs de l'État de droit matériel | 110 |
| Section 2 : Les causes conjoncturelles de l'insécurité juridique..... | 113 |
| §1. L'assouplissement des mécanismes de production du droit..... | 113 |
| A. L'évolution des modalités de production du droit..... | 114 |
| 1. La multiplication des foyers de production du droit | 114 |
| 2. Le renoncement au caractère autoritaire du processus normatif..... | 115 |
| B. Le manque de rigueur des autorités normatives..... | 117 |
| 1. L'abus de recours à la norme..... | 118 |
| 2. L'organisation du désordre juridique..... | 118 |
| §2. L'assouplissement du contenu normatif des règles de droit | 120 |
| A. La faible normativité de certains textes juridiques | 120 |
| 1. L'utilisation de normes non impératives | 120 |
| 2. Le développement des normes a-juridiques | 123 |
| B. Le manque de clarté des normes..... | 123 |
| 1. L'opacité du langage juridique | 124 |
| 2. La mauvaise rédaction des normes juridiques..... | 126 |
| §3. L'assouplissement de l'application des normes juridiques..... | 128 |
| A. La diversité des manifestations de l'inapplication des lois..... | 129 |
| B. La multiplicité des causes de l'inapplication des lois..... | 130 |

| | |
|---|-----|
| TITRE 2 : LA SÉCURITÉ JURIDIQUE, UNE EXIGENCE COMMUNE DU DROIT EUROPÉEN..... | 135 |
|---|-----|

| | |
|--|------------|
| <i>Chapitre 1 : Le droit commun européen, berceau du principe de sécurité juridique.....</i> | <i>137</i> |
| Section 1 : Le Conseil constitutionnel influencé par les jurisprudences étrangères | 138 |

| | |
|--|------------|
| §1. L'intérêt porté par le Conseil constitutionnel aux enseignements du droit comparé..... | 139 |
| A. Le droit comparé comme instrument de promotion du droit commun européen..... | 139 |
| 1. Les différentes conceptions du droit comparé..... | 139 |
| 2. Le droit comparé au service du droit commun européen..... | 141 |
| B. Un outil utilisé par le Conseil constitutionnel..... | 143 |
| §2. La participation du Conseil constitutionnel aux structures de coopération juridique en matière de justice constitutionnelle..... | 145 |
| Section 2 : Le Conseil constitutionnel implicitement soumis aux exigences des droits européens..... | 146 |
| §1. La place des droits communautaire et conventionnel dans l'ordre juridique français..... | 148 |
| A. La primauté et l'effet direct du droit écrit..... | 148 |
| 1. Selon les juridictions supra-nationales..... | 148 |
| 2. Selon les juridictions françaises..... | 150 |
| B. Le cas particulier des principes généraux du droit communautaire..... | 152 |
| 1. La position des juridictions communautaires..... | 153 |
| 2. La position des juridictions nationales..... | 154 |
| a - La position du Conseil constitutionnel..... | 154 |
| b - Les hésitations et incertitudes du juge administratif..... | 155 |
| c - La position du juge judiciaire..... | 163 |
| §2. La transformation du droit national sous l'influence des droits européens..... | 164 |
| A. Le caractère général de ce phénomène..... | 164 |
| B. Les spécificités de ce phénomène en droit constitutionnel..... | 169 |
| 1. La norme constitutionnelle concurrencée..... | 170 |
| 2. Le juge constitutionnel national contourné et contrôlé..... | 172 |
| a - Le contournement par les juges ordinaires..... | 172 |
| b - Le contrôle par les juridictions supra-nationales..... | 174 |
| 3. La jurisprudence constitutionnelle « européanisée »..... | 176 |
| <i>Chapitre 2 : La conception européenne du principe de sécurité juridique, modèle pour la France.....</i> | <i>187</i> |
| Section 1 : L'accessibilité du droit..... | 190 |
| §1. La publicité du droit..... | 190 |
| §2. La certitude du droit..... | 191 |
| A. La clarté et la précision des énoncés normatifs..... | 191 |
| B. La cohérence de l'ordre juridique..... | 198 |
| C. L'efficacité des normes juridiques..... | 200 |
| Section 2 : La stabilité et la prévisibilité du droit..... | 200 |
| §1. Les principes de la protection des droits acquis et de l'immutabilité des situations juridiques subjectives..... | 202 |
| A. La protection des droits acquis et de l'immutabilité des situations juridiques subjectives face au principe de mutabilité..... | 203 |
| B. La protection des droits acquis et de l'immutabilité des situations juridiques subjectives face au principe de légalité..... | 204 |
| 1. En matière contentieuse..... | 204 |
| a - La reconnaissance de l'autorité de chose jugée..... | 205 |
| b - La fixation de délais de procédure..... | 205 |
| 2. Dans le cadre de l'action administrative..... | 207 |
| a - Les conditions d'abrogation des actes administratifs illégaux..... | 208 |

| | |
|--|-----|
| b - Les règles du retrait des actes administratifs illégaux | 208 |
| §2. Le principe de non-rétroactivité..... | 210 |
| A. Le rattachement du principe de non-rétroactivité au principe de sécurité juridique | 211 |
| 1. Le principe de sécurité juridique, fondement du principe de non-rétroactivité | 211 |
| 2. Le rattachement possible du principe de non-rétroactivité à d'autres principes | 213 |
| B. L'encadrement de la rétroactivité normative | 215 |
| 1. La limitation de la rétroactivité « véritable »..... | 216 |
| a - La limitation de la rétroactivité « véritable » des lois et des actes administratifs | 216 |
| b - La limitation des effets rétroactifs des annulations contentieuses | 221 |
| 2. La limitation de la « pseudo-rétroactivité » | 227 |
| a - L'encadrement de la « pseudo-rétroactivité » des lois et actes administratifs | 227 |
| b - La limitation de la rétroactivité matérielle des jurisprudences | 230 |
| §3. Le principe de confiance légitime..... | 231 |
| A. Le rattachement du principe de confiance légitime au principe de sécurité juridique | 233 |
| 1. La confiance légitime, concrétisation du principe de sécurité juridique..... | 234 |
| 2. Le rattachement du principe de confiance légitime à d'autres notions ou principes | 238 |
| B. Le mécanisme de protection des situations subjectives au titre du principe de confiance légitime | 240 |
| 1. L'existence d'une base de confiance | 241 |
| 2. L'existence d'une situation de confiance en la base | 242 |
| 3. Le caractère légitime de la confiance | 243 |
| a - Le caractère imprévisible de la mesure qui trahit la confiance | 243 |
| b - La bonne foi de la personne qui invoque la protection de sa confiance | 246 |
| 4. La protection effective de la confiance légitime | 246 |
| 5. Les modalités de protection de la confiance légitime | 248 |

DEUXIÈME PARTIE : LE PROCESSUS DE CONSTITUTIONNALISATION DE L'EXIGENCE DE SÉCURITÉ JURIDIQUE

| | |
|---|------------|
| TITRE 1 : LA RÉALITÉ D'UNE RECONNAISSANCE SUBSTANTIELLE..... | 257 |
| <i>Chapitre 1 : La rationalisation formelle des lois.....</i> | <i>261</i> |
| Section 1 : La protection incidente de la sécurité juridique au travers de jurisprudences manifestement orientées vers d'autres objectifs..... | 261 |
| §1. Les effets des jurisprudences relatives aux rapports entre pouvoirs législatif et exécutif | 262 |
| A. Les jurisprudences optimisant les contrôles réciproques entre les pouvoirs législatif et exécutif..... | 262 |
| 1. Le contrôle des amendements parlementaires..... | 262 |
| 2. La censure des cavaliers législatifs | 263 |
| 3. La censure des lois « fourre-tout »..... | 265 |
| 4. L'annualité, l'universalité et l'unité du budget..... | 266 |
| 5. La précision de l'habilitation législative à légiférer par voie d'ordonnance..... | 267 |

| | |
|--|---------|
| B. L'incompétence négative..... | 267 |
| §2. La reconnaissance de l'exigence de clarté et de loyauté des consultations populaires | 270 |
| §3. Le contrôle des dispositions législatives non normatives | 272 |
| §4. L'encadrement de l'expérimentation législative..... | 274 |
| Section 2 : La mise en œuvre d'exigences constitutionnelles dérivées de la sécurité juridique..... | 275 |
| §1. L'interprétation extensive du principe de légalité des délits et des peines | 276 |
| §2. La reconnaissance du principe de clarté de la loi..... | 276 |
| §3. La consécration de l'objectif de valeur constitutionnelle d'accessibilité et d'intelligibilité des lois | 282 |
| §4. La promotion incidente de la codification et de la simplification du droit | 289 |
| <i>Chapitre 2 : La régulation temporelle de l'action législative.....</i> | 295 |
| Section 1 : La protection limitée des droits acquis..... | 296 |
| §1. Le caractère évolutif de la norme constitutionnelle | 297 |
| §2. La prévalence du principe de mutabilité législative..... | 298 |
| A. L'affirmation du principe de mutabilité législative | 298 |
| B. La jurisprudence dite du « cliquet » : une exception au principe de mutabilité législative ?..... | 299 |
| 1. Les formulations jurisprudentielles du « cliquet » | 299 |
| 2. La distinction entre l'effet « cliquet » et l'effet « de seuil » ou « de plancher » | 300 |
| 3. La satisfaction aléatoire des exigences de la sécurité juridique | 301 |
| §3. La timide protection des situations et normes juridiques contre la mutabilité législative..... | 303 |
| A. La protection limitée des situations existantes contre l'application immédiate des lois..... | 303 |
| B. La consolidation ébauchée des décisions administratives ou juridictionnelles..... | 306 |
| 1. L'intangibilité des droits résultant des décisions administratives individuelles | 306 |
| 2. L'intangibilité des décisions de justice passées en force de chose jugée | 307 |
| Section 2 : La protection émergente de la stabilité des relations contractuelles.. | 309 |
| §1. La négation initiale de la valeur constitutionnelle de la liberté contractuelle..... | 311 |
| A. L'hostilité du juge constitutionnel à l'égard de l'élévation constitutionnelle du principe de liberté contractuelle..... | 311 |
| B. La protection diffuse et indirecte de la stabilité des relations contractuelles..... | 314 |
| §2. L'ancrage de la liberté contractuelle dans les normes de référence du contrôle de constitutionnalité..... | 317 |
| A. La référence à l'article 4 de la Déclaration de 1789 | 317 |
| B. L'adjonction de la référence à l'article 16 de la Déclaration de 1789 | 324 |
| Section 3 : L'encadrement progressif de la rétroactivité législative..... | 325 |
| §1. La prise en compte des matières concernées | 326 |
| A. L'interdiction de la rétroactivité en matière répressive | 327 |
| B. La limitation de la rétroactivité des lois non répressives | 328 |
| 1. L'absence de reconnaissance d'un principe de non-rétroactivité des lois non répressives..... | 328 |
| 2. L'encadrement progressif de la rétroactivité des lois fiscales..... | 330 |

| | |
|--|---------|
| a - Les limites ponctuelles à la rétroactivité législative | 332 |
| b - Le principe de non-rétroactivité, principe législatif garant d'exigences constitutionnelles | 333 |
| c - L'exigence d'un intérêt général suffisant justifiant la rétroactivité de la loi | 334 |
| §2. Les spécificités de la jurisprudence relative aux lois de validation | 338 |
| A. Les conditions fixées à l'exercice des pouvoirs du législateur en matière de validations législatives | 340 |
| B. La sécurité juridique, fondement implicite de nombreuses validations législatives..... | 341 |
| C. La garantie des droits, limite aux lois de validation..... | 344 |
| Section 4 : La prise en compte implicite de la confiance légitime | 348 |
| §1. Le refus explicite de reconnaître la valeur constitutionnelle « d'un principe dit de "confiance légitime" » | 348 |
| A. Un refus catégorique | 348 |
| B. Un éventail de justifications possibles pour ce refus | 351 |
| §2. Un tempérament implicite à ce refus | 353 |
| TITRE 2 : L'HYPOTHÈSE D'UNE CONSÉCRATION FORMELLE..... | 359 |
| <i>Chapitre 1 : L'éventualité d'une consécration par la voie jurisprudentielle</i> | 361 |
| Section 1 : L'alternative entre la révision constitutionnelle et la découverte jurisprudentielle | 362 |
| §1. L'échec des révisions constitutionnelles..... | 362 |
| §2. La possibilité d'une consécration jurisprudentielle | 365 |
| A. La bienveillance du Conseil constitutionnel à l'égard de l'exigence de sécurité juridique..... | 365 |
| B. Une consécration jurisprudentielle implicite du principe de sécurité juridique ? | 367 |
| 1. La conciliation avec un principe de valeur constitutionnelle, mode de reconnaissance implicite du principe de sécurité juridique ? | 367 |
| 2. Le silence, outil de promotion constitutionnelle du principe de sécurité juridique ? | 369 |
| Section 2 : L'existence de fondements textuels à la reconnaissance jurisprudentielle de l'exigence de sécurité juridique..... | 371 |
| §1. La nécessité d'un fondement textuel | 371 |
| A. L'éventualité d'une reconnaissance en dehors de tout fondement textuel..... | 371 |
| 1. Les règles jurisprudentielles dégagées par le Conseil constitutionnel | 372 |
| 2. La reconnaissance de principes généraux de valeur constitutionnelle | 372 |
| B. La vraisemblance d'une reconnaissance à partir d'un fondement textuel..... | 373 |
| §2. Les fondements textuels potentiels à la consécration constitutionnelle du principe de sécurité juridique | 375 |
| A. Les formulations constitutionnelles du principe de sécurité juridique | 375 |
| 1. La garantie des droits sise à l'article 16 de la Déclaration des droits de l'homme et du citoyen..... | 376 |
| 2. Le droit à la sûreté consacré par l'article 2 de la Déclaration de 1789 | 378 |
| B. Les dispositions constitutionnelles témoignant d'une préoccupation de sécurité juridique | 380 |
| 1. La large diffusion de la préoccupation de sécurité juridique dans le corpus constitutionnel..... | 380 |
| a - Le préambule de la Déclaration de 1789 | 381 |

| | |
|--|-----|
| b - L'article 4 de la Déclaration des droits de l'homme et du citoyen | 382 |
| c - L'article 16 de la Déclaration de 1789, vecteur de l'État de droit..... | 382 |
| d - L'article 34 de la Constitution de 1958 | 385 |
| e - Le principe d'égalité..... | 386 |
| f - La continuité de l'État..... | 387 |
| 2. L'interprétation systémique de la Constitution au profit de l'exigence de sécurité juridique | 388 |
| <i>Chapitre 2 : L'opportunité d'une consécration formelle</i> | 393 |
| Section 1 : La consécration formelle de la sécurité juridique, instrument de rationalisation de la jurisprudence constitutionnelle | 393 |
| §1. La nécessité de fédérer les exigences constitutionnelles dérivées de la sécurité juridique | 394 |
| §2. La fédération autour du principe de sécurité juridique | 398 |
| A. La plus-value opérée par la consécration constitutionnelle du principe de sécurité juridique en tant que principe « fédérateur » de ses exigences dérivées | 399 |
| 1. L'amélioration de la protection des droits acquis..... | 399 |
| a - L'insuffisance des jurisprudences du « cliquet » et du « seuil » | 400 |
| b - La faible protection des situations existantes intéressant les libertés publiques | 400 |
| 2. Un renforcement du contrôle de la rétroactivité des lois non répressives | 402 |
| a - Les incertitudes et insuffisances de la jurisprudence constitutionnelle | 402 |
| b - L'absence de compensation par la jurisprudence des juges ordinaires | 403 |
| α - Les limites des initiatives opérées par les juges ordinaires pour limiter la rétroactivité législative ou prévenir les recours aux validations législatives..... | 404 |
| β - L'inefficacité de la jurisprudence relative à la responsabilité du fait des lois..... | 408 |
| 3. Une alternative à l'utilisation de l'intérêt général en matière de validation législative | 415 |
| B. La portée des réserves formulées à l'encontre d'une consécration autonomisée de l'exigence de sécurité juridique | 417 |
| 1. L'absence de caractère opératoire du principe de sécurité juridique | 418 |
| a - L'obscurité du principe de sécurité juridique | 418 |
| b - Les contradictions du principe de sécurité juridique | 419 |
| c - L'inconsistance du principe de sécurité juridique..... | 420 |
| 2. L'inadaptation du principe de sécurité juridique aux traditions françaises | 422 |
| a - L'offense à la souveraineté de la loi | 422 |
| b - La remise en cause de la conception objective de la légalité | 423 |
| c - L'atteinte aux libertés | 426 |
| α - La dimension liberticide du principe de sécurité juridique | 426 |
| β - La pondération du principe de sécurité juridique par les autres droits et libertés et par l'intérêt général | 427 |
| §3. La garantie des droits, principe « fédérateur » concurrent..... | 434 |
| Section 2 : Le contexte favorable à la consécration constitutionnelle de la sécurité juridique..... | 439 |

| | |
|---|----------------|
| §1. L'instillation d'une perspective générale de sécurité juridique dans le processus de création des normes juridiques | 440 |
| A. Le développement des politiques d'évaluation..... | 441 |
| B. L'intérêt accru pour les expérimentations..... | 444 |
| C. La relance de la codification et de la simplification du droit | 446 |
| §2. La préoccupation de sécurité juridique au cœur de la production des normes jurisprudentielles. | 447 |
| Section 3 : Réflexions prospectives sur la qualification constitutionnelle de la sécurité juridique..... | 450 |
| §1. L'insuffisance d'une reconnaissance de la sécurité juridique sous forme d'exigence de valeur constitutionnelle..... | 452 |
| A. La spécificité conceptuelle des exigences de valeur constitutionnelle | 452 |
| B. L'affaiblissement de la sécurité juridique par sa reconnaissance sous forme d'exigence de valeur constitutionnelle..... | 454 |
| §2. L'opportunité d'une consécration de la sécurité juridique sous forme d'objectif de valeur constitutionnelle..... | 454 |
| A. La spécificité fonctionnelle des objectifs de valeur constitutionnelle | 455 |
| B. La pertinence d'une consécration sous forme d'objectif de valeur constitutionnelle..... | 457 |
| CONCLUSION GÉNÉRALE..... | 463 |
| BIBLIOGRAPHIE | 469 |
| INDEX | 519 |
| TABLE DES MATIÈRES..... | 523 |